

Derecho y Transición: El Derecho de las Víctimas en el Contexto de la Violencia y Paz en Colombia

Law and Transition: The Right of Victims in the Context of Violence and Peace in Colombia

Edgar Castro Lasso

Universidad Carlos III de Madrid, España

Esta comunicación presenta, explora y discute formas en que el derecho puede abordar los problemas de los derechos humanos asociados con la violencia y la paz. El objetivo es proporcionar un insumo para el debate, a partir de la referencia ineludible para los estudios sobre violencia y paz en Colombia, que planteaba Eduardo Umaña Luna, un reto interesante: (...) "El derecho debe estar atento a admitir las transformaciones que lo vivifiquen, lo vigoricen y, por ende, lo efectivicen" (...) (Umaña Luna, 2010, p. 327).

Descriptores: Derecho; Transición; Víctima; Violencia; Paz.

This communication presents, explores and discusses ways in which the law can address the problems of human rights associated with violence and peace. The objective is to provide an input for the debate, based on the inescapable reference for studies on violence and peace in Colombia, proposed by Eduardo Umaña Luna, an interesting challenge: (...) "The law must be attentive to admit the transformations that vivify it, invigorate it and, therefore, make it effective" (...) (Umaña Luna, 2010, p. 327).

Keywords: Law; Transition; Victim; Violence; Peace.

Introducción

En La Habana, Cuba, se firmó el acuerdo de paz entre el Gobierno y las Fuerzas Armadas Revolucionarias de Colombia (FARC-EP). Uno de los ejes del Acuerdo Final de Paz fue la creación del Sistema Integral de Verdad, Justicia, Reparación y No Repetición. Este sistema busca ser respetuoso de los derechos de las víctimas en relación con la verdad, la justicia y la reparación, y a su vez garantizar los fines de la paz negociada. De este sistema hacen parte la Comisión de Esclarecimiento de la Verdad, la Unidad de Búsqueda de Personas dadas por Desaparecidas y la Jurisdicción Especial para la Paz (JEP), así como las medidas para fortalecer los programas de reparación integral. De ahí que su puesta en marcha sea vital para la sostenibilidad del modelo de justicia transicional fruto de la negociación.

Contexto y Desarrollo de la Experiencia

. Colombia se ha caracterizado por tener grupos armados al margen de la ley más prolongada de América Latina, así como por tener los procesos de paz más extensos en la región. Desde la década de los ochenta se han ido produciendo múltiples esfuerzos de construcción de paz, tanto de parte de los actores en conflicto como de la sociedad colombiana; marcado por un conflicto armado interno tan extenso como intenso, valdría la pena analizar si la justicia transicional está a la altura de este llamado, es decir, desde una perspectiva jurídica, el contenido y el alcance de la justicia transicional como alternativa política para la solución del conflicto.

La expresión “justicia transicional”¹ fue acuñada por Neil Kritz con ocasión del congreso organizado por la Charter Seventy-Seven Foundation, realizado en 1992 en Salzburgo, Austria. En ese entonces, Kritz planteaba un reto que, mutatis mutandis, se mantiene vigente:

El reto (...) era establecer el equilibrio adecuado entre el encubrimiento, por un lado, y una cacería de brujas, por el otro. ¿Podrían las víctimas del antiguo régimen ser compensadas con justicia? Para ello, ¿era posible llegar a un consenso sobre quiénes eran las víctimas de un sistema que, por su diseño, afectó a todos en la sociedad? Sobre todo, ¿cómo obtener una reconciliación auténtica y prevenir la ocurrencia futura de abusos de este tipo infligidos por el antiguo régimen? (Kritz, 1995, p. XX)

Ahora bien, el origen de la justicia transicional, como señala Elster (2004, p. 3), (...) es tan antiguo como la democracia misma. Sin embargo, un enfoque más contemporáneo, tres momentos condicionan su desarrollo: una fase inicial que va desde la Primera Guerra Mundial hasta la terminación de la Guerra Fría, teniendo como hito los juicios de Núremberg; una segunda fase que se refiere a las transiciones democráticas de la posguerra fría y; finalmente, una tercera fase en donde las condiciones de un conflicto persistente, como el de Colombia, han normalizado la ley de la violencia (...) (Teitel, 2003, p. 70); o sea, (...) “hace referencia a la idea de que luego de períodos de violaciones masivas a los derechos humanos, las transiciones de la guerra a la paz, o de las dictaduras a la democracia, no pueden hacerse de cualquier manera, sino que deben tener unos mínimos de justicia, asociados al respeto de los derechos de las víctimas” (...) (Uprimny, 2010, p. 10). En este orden de ideas, la justicia transicional debe (...) ponderar los intereses de quienes están dispuestos a deponer las armas y los derechos de las víctimas a la verdad, la justicia y la reparación con garantías de no repetición (...) (Sánchez y Uprimny, 2014, p. 92). En esta consideración es preciso entender que la justicia transicional es, (...) ante todo, un campo jurídico y político en disputa y, por ende, en construcción permanente de acuerdo con los intereses y las posibilidades de los diferentes actores (...) (Gómez Sánchez, 2014, p. 188).

Así, pues, la justicia transicional (...) es una oportunidad para que la sociedad decida sobre las cantidades de pasado que desea conservar en su presente de cara a la proyección de un futuro en paz (...) (Elster, 2010). Desde luego, se trata de una (...) “justicia modesta e imperfecta” (De Greiff, 2005, p. 197), como lo es, también, nuestro mundo (...) (De Greiff, 2010, p. 20). De suerte que, parafraseando a Rawls (1995, p. 17), se tendría que reconocer que lo único que permite tolerar una justicia imperfecta es la ausencia de una alternativa mejor. Sin embargo, no parece despreciable reconocer los límites, pero también las posibilidades, de la justicia transicional en la consecución de un futuro, aun cuando imperfecto, en paz. Ahora bien, como se ha dicho, por más imperfecta que sea, la justicia transicional (...) se encuentra condicionada por la materialización de los derechos de las víctimas a la justicia, la verdad, la reparación integral y transformadora y las garantías de no repetición (...) (Rincón, 2010, p. 25). Sin estos elementos, se puede decir claramente, la justicia transicional deviene en injusticia.

Conclusión

El acuerdo final de paz con las FARC-EP instrumentalizado a través de la legislación-regulación administrativa y decisión judicial- sirve para sustentar o posibilitar el resolver conflictos, o para marcar el final temporal o definitivo del conflicto, es decir, la materialización de los derechos de

¹ La necesidad de entender la mal llamada justicia transicional como una justicia ordinaria en períodos de transición (Arrieta, 2015).

las víctimas y, también, contribuciones relacionadas con el estudio de la responsabilidad penal de los victimarios.

Esta contribución ayuda a que se profundice y amplíe la comprensión de cómo la justicia transicional puede ser una fuerza positiva para el cambio: Justicia, derechos de las víctimas y responsabilidad penal de los victimarios, son tres ideas complementarias entre sí, fundamentales, en su conjunto, para comprender el contenido y el alcance de la justicia transicional.

Referencias

- De Greiff, P. (2005). Los esfuerzos de reparación en una perspectiva internacional: el aporte de la compensación al logro de la justicia imperfecta. *Revista de Estudios Sociojurídicos*, 7, 153-199.
- Elster, J. (2004). *Closing the books: Transitional justice in historical perspective*. Cambridge: Cambridge University Press.
- Elster, J. (2010). Land, justice and peace. En M. Bergsmo, C. Rodríguez-Garavito y P. S. Kalmanovitz (Eds.), *Distributive justice in transitions* (pp. 15-23). Oslo: Torkel Opsahl Academic EPublisher.
- Gómez Sánchez, G. I. (2014). *Justicia transicional en disputa. Una perspectiva constructivista sobre las luchas por la verdad, la justicia y la reparación en Colombia, 2002-2012*. Medellín: Universidad de Antioquia.
- Kritz, N. (1995). The dilemmas of transitional justice. En N. Krutz (Ed.), *Transitional justice: how emerging democracies reckon with former regimes* (pp. 19-30). Washington, DC: United States Institute of Peace.
- Rawls, J. (1995). *Teoría de la justicia*. Ciudad de México: Fondo de Cultura Económica.
- Rincón, T. (2010). *Verdad, justicia y reparación: La justicia de la justicia transicional*. Bogotá: Universidad del Rosario.
- Sánchez, N. C. y Uprimny, R. (2014). Algunos lineamientos para pensar el marco jurídico de la transición en Colombia en el contexto de un proceso de paz con los grupos guerrilleros. En R. Uprimny, L. M. Sánchez Duque, y N. C. Sánchez (Eds.), *Justicia para la paz. Crímenes atroces, derecho a la justicia y paz negociada* (pp. 90-165). Bogotá: Centro de Estudios de Derecho, Justicia y Sociedad.
- Teitel, R. G. (2003). Transitional justice genalogy. *Harvard Human Rights Journal*, 16, 69-94.
- Umaña Luna, E. (2010). El ambiente penal de la violencia o factores sociojurídicos de la impunidad. En M. G. Guzmán Campos, O. Fals Borda, y E. Umaña Luna (Eds.), *La violencia en Colombia* (pp. 327-429). Bogotá: Punto de Lectura.
- Uprimny, R. (2010). Prólogo. En R. Tatiana (Ed.), Verdad, justicia y reparación. *La justicia de la justicia transicional* (pp. 7-12). Bogotá: Universidad del Rosario.